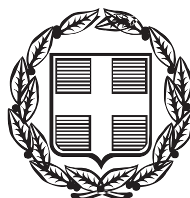


ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ

ΤΗΣ ΕΛΛΗΝΙΚΗΣ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑΣ

ΤΕΥΧΟΣ ΔΕΥΤΕΡΟ **Αρ. Φύλλου 3627**

31 Δεκεμβρίου 2014

ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ

ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ

ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ

Αριθμ. απόφασης 560/VII/2013* (1)

Λήψη απόφασης επί της γνωστοποίησης συγκέντρωσης κατ' άρθρο 6 παρ. 1 του Ν. 3959/2011 που αφορά στη μεταβολή στην ποιότητα του ασκούμενου κοινού ελέγχου επί της επιχείρησης «ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΕΩΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΔΙΚΤΥΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΣΥΝΑΛΛΑΓΩΝ ΚΑΡΝΤΛΙΝΚ» από τις εταιρίες «ΑΛΦΑ ΤΡΑΠΕΖΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ» και «ΤΡΑΠΕΖΑ EUROBANK-ERGASIAS ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» με την είσοδο της επιχείρησης «EDGEPAY HOLDINGS LIMITED» ως νέας μετόχου, και στη δραστηριοποίηση της κοινής επιχείρησης ως λειτουργικά αυτόνομης οικονομικής οντότητας στην αγορά.

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ
ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1ου ορόφου του κτηρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 4η Φεβρουαρίου 2013, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00, με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος:	Δημήτριος Κυριτσάκης
Μέλη:	Ιωάννης Μπιτούνης (Εισηγητής)
	Εμμανουέλα Τρούλη
	Βικτωρία Μερτικοπούλου
	Δημήτριος Δανηλάτος και
	Ιωάννης Αυγερινός
Γραμματέας:	Παρασκευή Α. Ζαχαριά

* Από την παρούσα απόφαση έχουν παραλειφθεί, σύμφωνα με το άρθρο 28 παρ.7 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 54/Β'/16.1.2013), τα στοιχεία εκείνα, τα οποία κρίθηκε ότι αποτελούν επιχειρηματικό απόρρητο. Στη θέση των στοιχείων που έχουν παραλειφθεί υπάρχει η ένδειξη [...]. Όπου ήταν δυνατό τα στοιχεία που παραλείφθηκαν αντικαταστάθηκαν με ενδεικτικά ποσά και αριθμούς ή με γενικές περιγραφές (εντός [...]).

Θέμα της συνεδρίασης: Λήψη απόφασης επί της γνωστοποίησης συγκέντρωσης κατ' άρθρο 6 παρ. 1 του Ν. 3959/2011 που αφορά στη μεταβολή στην ποιότητα του ασκούμενου κοινού ελέγχου επί της επιχείρησης «ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΕΩΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΔΙΚΤΥΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΣΥΝΑΛΛΑΓΩΝ ΚΑΡΝΤΛΙΝΚ» από τις εταιρίες «ΑΛΦΑ ΤΡΑΠΕΖΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ» και «ΤΡΑΠΕΖΑ EUROBANK-ERGASIAS ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» με την είσοδο της επιχείρησης «EDGEPAY HOLDINGS LIMITED» ως νέας μετόχου, και στη δραστηριοποίηση της κοινής επιχείρησης ως λειτουργικά αυτόνομης οικονομικής οντότητας στην αγορά.

Πριν την έναρξη της συνεδρίασης ο Πρόεδρος της Επιτροπής όρισε γραμματέα της συζήτησης την Παρασκευή Α. Ζαχαριά με αναπληρώτρια αυτής την Ηλιάνα Κούτρα.

Το τακτικό μέλος/Αντιπρόεδρος της ΕΑ, Δημήτριος Λουκάς, δε συμμετείχε στη συζήτηση λόγω υποβολής δήλωσης αποχής από την υπόθεση και αποδοχής αυτής κατά την 6/4.2.2013 Συνεδρίαση της Ολομέλειας της ΕΑ.

Αρχικά, ο Πρόεδρος ενημέρωσε την Ολομέλεια ότι την 28η Ιανουαρίου 2013 τα μέρη ήτοι α) η ΑΛΦΑ ΤΡΑΠΕΖΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, β) η Τράπεζα Eurobank Ergasias Ανώνυμη Εταιρεία, γ) η ΚΑΡΝΤΛΙΝΚ Α.Ε. δ) η Edgepay Holdings Limited, ε) ο [...] και στ) ο [...] συνέταξαν ιδιωτικό συμφωνητικό, το οποίο κατέθεσαν και στην Υπηρεσία, με το οποίο συμφώνησαν και δηλώνουν ότι παραιτούνται από και αποσύρουν την υπ' αριθ. πρωτ. 6712/30.8.2012 γνωστοποίηση συγκέντρωσης κατ' άρθρο 6 παρ. 1 του Ν. 3959/2011 στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, δεδομένου ότι έχουν εγκαταλείψει την περιγραφόμενη σε αυτήν συγκέντρωση και δεν σκοπούν πλέον στην πραγματοποίησή της.

Κατόπιν, η Επιτροπή έλεγξε την νομιμοποίηση των συμβαλλομένων στο ιδιωτικό συμφωνητικό και προχώρησε σε διάσκεψη για λήψη απόφασης με τη συμμετοχή του Εισηγητή, Ιωάννη Μπιτούνη, ο οποίος δεν έλαβε μέρος στην ψηφοφορία και αφού έλαβε υπόψη τη δήλωση των μερών και το ισχύον νομικό πλαίσιο,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ:

1. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 6712/30.8.2012 έγγραφο, γνωστοποιήθηκε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1 του Ν. 3959/2011, από τις εταιρίες «ΑΛΦΑ ΤΡΑΠΕΖΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ», «ΤΡΑΠΕΖΑ EUROBANK-ERGASIAS ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ»), «EDGEPAY HOLDINGS LIMITED» και «Ανώνυμη Εταιρία Διαχειρίσεως και Λειτουργίας Δικτύων Ηλεκτρονικών Συναλλαγών ΚΑΡΝΤΛΙΝΚ» το από 21.8.2012 Ιδιωτικό Συμφωνητικό μεταξύ των ως άνω εταιριών, καθώς και των [...] και [...].

2. Δυνάμει του Ιδιωτικού Συμφωνητικού, οι προαναφερθέντες συμβαλλόμενοι αναλαμβάνουν την υποχρέωση να συνάψουν μεταξύ άλλων Συμφωνητικό Επένδυσης και Μετόχων, με τους ειδικότερους όρους που στο εν λόγω συμφωνητικό περιγράφονται. Η Επιτροπή εξέτασε διεξοδικά την υπόθεση και κατέληξε σε εισήγηση με εισηγητή τον Ιωάννη Μπιτούνη συνεπικουρούμενο από ομάδα μελών της Γενικής Διεύθυνσης, ότι δεν πρέπει να εγκριθεί το γνωστοποιηθέν υπ' αριθ. πρωτ. 6712/30.8.2012 σχέδιο συγκέντρωσης μεταξύ των ως άνω εταιριών για τους ειδικότερους λόγους, οι οποίοι στην εξ 182 σελίδων εισήγηση περιγράφονται.

3. Ήδη, όμως τα μέρη, πριν από την έναρξη της αποδεικτικής ενώπιον της Επιτροπής διαδικασίας, δήλωσαν κατά τα προαναφερθέντα, όπως είχαν κατά νόμο δικαίωμα, ότι εγκαταλείπουν τη γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση. Μετά τη δήλωση αυτή των μερών ομόφωνα η Επιτροπή αποφάσισε, ότι καθίσταται πλέον άνευ αντικειμένου η περαιτέρω συζήτηση της υπόθεσης.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού σε Ολομέλεια, ομόφωνα αποφάσισε, ότι μετά τη δήλωση των μερών ότι εγκαταλείπουν τη γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση κατ' άρθρο 6 παρ. 1 του Ν. 3959/2011 που αφορούσε στη μεταβολή στην ποιότητα του ασκούμενου κοινού ελέγχου επί της επιχείρησης «ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΕΩΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΔΙΚΤΥΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΣΥΝΑΛΛΑΓΩΝ ΚΑΡΝΤΛΙΝΚ» από τις εταιρίες «ΑΛΦΑ ΤΡΑΠΕΖΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ» και «ΤΡΑΠΕΖΑ EUROBANK-ERGASIAS ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» με την είσοδο της επιχείρησης «EDGEPAY HOLDINGS LIMITED» ως νέας μετόχου, και στη δραστηριοποίηση της κοινής επιχείρησης ως λειτουργικά αυτόνομης οικονομικής οντότητας στην αγορά, παρέλκει πλέον, ως άνευ αντικειμένου, η εξέταση αυτής.

Η απόφαση εκδόθηκε την 4η Φεβρουαρίου 2013.

Η απόφαση αυτή να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Πρόεδρος
ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΚΥΡΙΤΣΑΚΗΣ

Αριθμ. απόφασης 586/2014* (2)

Λήψη απόφασης επί της ενδεχόμενης, κατά παράβαση του άρθρου 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011 (ΦΕΚ Α΄ 93/20.4.2011), πρόωρης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης που αφορούσε στην αύξηση από 34% σε 51% της συμμετοχής της εταιρίας ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΟΥ ΕΜΠΟΡΙΟΥ στο μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας με την επωνυμία ΟΚ ANYTIME MARKET ΑΝΩΝΥΜΗ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, επί της οποίας έχει εκδοθεί η υπ' αριθ. 552/VII/2012 απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ-ΤΜΗΜΑ

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1ου ορόφου του κτηρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 8η Ιανουαρίου 2014, Τετάρτη και ώρα 10:00, με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος: Δημήτριος Κυριτσάκης
Μέλη: Βικτωρία Μερτικοπούλου,
Φραγκίσκος Αρμάος,
Ιωάννης Αυγερινός
Γραμματέας: Παρασκευή Α. Ζαχαριά

Θέμα της συνεδρίασης: η λήψη απόφασης επί της ενδεχόμενης, κατά παράβαση του άρθρου 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011 (ΦΕΚ Α΄ 93/20.4.2011), πρόωρης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης που αφορούσε στην αύξηση

* Από την παρούσα απόφαση έχουν παραλειφθεί, σύμφωνα με το άρθρο 28 παρ.7 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 54/Β'/16.1.2013), τα στοιχεία εκείνα, τα οποία κρίθηκε ότι αποτελούν επιχειρηματικό απόρρητο. Στη θέση των στοιχείων που έχουν παραλειφθεί υπάρχει η ένδειξη [...]. Όπου ήταν δυνατό τα στοιχεία που παραλείφθηκαν αντικαταστάθηκαν με ενδεικτικά ποσά και αριθμούς ή με γενικές περιγραφές (εντός [...]).

από 34% σε 51% της συμμετοχής της εταιρίας ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΟΥ ΕΜΠΟΡΙΟΥ στο μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας με την επωνυμία ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET ΑΝΩΝΥΜΗ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, επί της οποίας έχει εκδοθεί η υπ' αριθ. 552/VII/2012 απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

Στη συνεδρίαση τα νομίμως κλητευθέντα μέρη παραστάθηκαν ως εξής: α) η εταιρία με την επωνυμία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΟΥ ΕΜΠΟΡΙΟΥ διά της πληρεξουσίας δικηγόρου αυτής, Φωτεινής Λαδά και β) τα φυσικά πρόσωπα, [...] και [...] διά της πληρεξούσιας δικηγόρου τους, Φωτεινής Λαδά.

Στην αρχή της συζήτησης το λόγο έλαβε η Εισηγήτρια, Βικτωρία Μερτικοπούλου, η οποία, λόγω αλλαγής της σύνθεσης της Επιτροπής Ανταγωνισμού και αρχαιότητας, ανέπτυξε συνοπτικά την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. 8035/15.10.2013 Εμπιστευτική Έκθεση της Εμμανουέλας Τρούλη, και, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτήν, πρότεινε:

α) Να διαπιστωθεί ότι η εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΟΥ ΕΜΠΟΡΙΟΥ, καθώς και τα φυσικά πρόσωπα-μέλη της οικογένειας [...], που υπείχαν υποχρέωση γνωστοποίησης βάσει του άρθρου 6 παρ. 3 του Ν. 3959/2011, παραβίασαν υπαίτια το άρθρο 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011 περί υποχρέωσης αναστολής πραγματοποίησης συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση εγκριτικής απόφασης από την Ε.Α. και

β) Να επιβληθεί στα υπέχοντα βάσει του άρθρου 6 παρ. 3 του Ν. 3959/2011 υποχρέωση γνωστοποίησης μέρη, ήτοι στην εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΟΥ ΕΜΠΟΡΙΟΥ και στην οικογένεια [...], πρόστιμο σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011.

Κατόπιν, το λόγο έλαβε η πληρεξούσια δικηγόρος των μερών, η οποία ανέπτυξε τις απόψεις της και απάντησε σε ερωτήσεις, που της υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα Μέλη της Ε.Α.

Μετά την ολοκλήρωση της ακροαματικής διαδικασίας, η πληρεξούσια δικηγόρος των ενδιαφερομένων μερών ζήτησε, και ο Πρόεδρος χορήγησε, προθεσμία τριών (3) ημερών από την παράδοση των απομαγνητοφωνημένων πρακτικών στα μέρη, προκειμένου αυτά να υποβάλλουν συμπληρωματικό υπόμνημα. Τα απομαγνητοφωνημένα πρακτικά παραδόθηκαν από τη Γραμματεία της Επιτροπής στα μέρη την 13/1/2014 και, συνεπώς, η προθεσμία για την υποβολή τελικών υπομνημάτων έληξε την 17/1/2014. Τα μέρη κατέθεσαν τα συμπληρωματικά τους υπομνήματα εντός της προσδιορισθείσας αυτής προθεσμίας.

Στη συνέχεια η Επιτροπή συνήλθε σε διάσκεψη για λήψη απόφασης τη 10η Φεβρουαρίου 2014 (ημέρα Δευτέρα και ώρα 12:00) στην ως άνω αίθουσα συνεδριάσεων του 1ου ορόφου των Γραφείων της επί της ως άνω υπόθεσης, με τη συμμετοχή της Εισηγήτριας αυτής, Βικτωρίας Μερτικοπούλου, η οποία δεν έλαβε μέρος στην ψηφοφορία, και αφού έλαβε υπόψη την υπ' αριθ. πρωτ. 8035/15.10.2013 Έκθεση, όλα τα στοιχεία του φακέλου της ανωτέρω υπόθεσης, τις απόψεις των μερών και το ισχύον νομικό πλαίσιο,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ:

1 ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού (εφεξής Ε.Α.) στην υπ' αριθ. 552/VII/2012 απόφασή της (η οποία εκδόθηκε στις 7.12.2012) εξέτασε την υπ' αριθ. πρωτ. 7376/25.9.2012 προηγούμενη γνωστοποίηση συγκέντρωσης (εφεξής «η συγκέντρωση») και την υπ' αριθ. πρωτ. 7567/1.10.2012 ορθή επανάληψη αυτής, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 8 παρ. 3 του Ν. 3959/2011, όπως ισχύει, συνιστάμενη στην αύξηση της συμμετοχής της εταιρίας ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΟΥ ΕΜΠΟΡΙΟΥ (εφεξής ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ) στο μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας με την επωνυμία ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET ΑΝΩΝΥΜΗ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ (εφεξής ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET) από 34% σε 51%.

2. Η γνωστοποιηθείσα πράξη έλαβε χώρα δυνάμει της από 18.9.2012 Συμφωνίας Μετόχων, η οποία συνάφθηκε μεταξύ αφενός της ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ και αφετέρου των (α) [...], (β) [...] και (γ) [...] (εφεξής και «οικογένεια [...]») και δυνάμει της από 18.9.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εταιρίας ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET.

3. Προ της συγκέντρωσης, η μετοχική σύνθεση της εταιρίας ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET είχε ως εξής:

Πίνακας 1: Μετοχική σύνθεση της εταιρίας ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET προ της συγκέντρωσης

Μέτοχος	Αριθμός Μετοχών	Ποσοστό συμμετοχής
ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ	3.400	34,00%
[...]	3.000	30,00%
[...]	500	5,00%
[...]	3.100	31,00%

4. Τα φυσικά πρόσωπα-μέτοχοι της εταιρίας ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET είχαν στενή συγγενική σχέση, κόρη-πατέρας-γαμπρός και θεωρείται ότι ενεργούσαν και αποφάσιζαν συλλογικά στα καταστατικά όργανα της επιχείρησης και ότι κατείχαν τον έλεγχο της ως άνω εταιρίας. Η εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ δεν κατείχε δικαιώματα κυριότητας ή επικαρπίας στοιχείων του ενεργητικού ή άλλα δικαιώματα ή συμβάσεις που της παρείχαν τη δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη δραστηριότητα της επιχείρησης ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET με την έννοια του άρθρου 5 παρ. 3 του Ν. 3959/2011, ώστε να συμμετάσχει στην άσκηση του ελέγχου της εν λόγω επιχείρησης.

5. Κατόπιν της ανωτέρω αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρίας ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET, η μετοχική σύνθεση της εταιρίας θα διαμορφωνόταν ως ακολούθως:

Πίνακας 2: Μετοχική σύνθεση της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET μετά τη συγκέντρωση		
Μέτοχος	Αριθμός Μετοχών	Ποσοστό συμμετοχής
ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ	6.870	51,00%
[...]	3.000	22,27%
[...]	500	3,71%
[...]	3.100	23,01%

6. Η απόκτηση κοινού ελέγχου της επιχείρησης ΟΚ ANYTIME MARKET από την εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ - δηλαδή η διατήρηση ελέγχου από τα μέλη της οικογένειας των προσώπων - μετόχων της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET παρά το γεγονός της απόκτησης της πλειοψηφίας των μετοχών της επιχείρησης ΟΚ ANYTIME MARKET από την εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ - προκύπτει από το πλέγμα διατάξεων που περιέχονται στη Συμφωνία Μετόχων, σε συνδυασμό με την τροποποίηση του Καταστατικού της επιχείρησης-στόχου, η οποία αποφασίσθηκε από την Έκτακτη Γενική Συνέλευση των μετόχων που έλαβε χώρα την ίδια ημέρα.

7. Πιο συγκεκριμένα, μετά την ολοκλήρωση της εν λόγω συγκέντρωσης ο έλεγχος επί της επιχείρησης-στόχου θα ασκούνταν από κοινού από τους ανωτέρω μετόχους ως εξής: Η εταιρία ΟΚ ANYTIME MARKET θα διοικούνταν από πενταμελές Διοικητικό Συμβούλιο με εξαετή θητεία. Η εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ θα δικαιούνταν να διορίζει ή/και να ανακαλεί ελεύθερα και κατά την απόλυτη κρίση της τα τρία εκ των πέντε μελών του Διοικητικού Συμβουλίου, ενώ οι Λοιποί Μέτοχοι θα δικαιούνται να διορίζουν ή/και να ανακαλούν τα δύο εκ των πέντε μελών του Διοικητικού Συμβουλίου, στα οποία συμπεριλαμβάνεται και ο Διευθύνων Σύμβουλος. Επιπρόσθετα, η εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ θα δικαιούνταν να προσλαμβάνει και να παύει ελεύθερα και κατά την απόλυτη κρίση και διακριτική της ευχέρεια και τον Οικονομικό Διευθυντή της εταιρίας.

8. Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η εν λόγω συγκέντρωση αφορούσε στην απόκτηση κοινού ελέγχου επί της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET από την εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ, καθώς και από τα φυσικά πρόσωπα-μετόχους της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET [...] και [...], παρά το γεγονός της απόκτησης της πλειοψηφίας (51%) των μετοχών της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET από την εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ.

9. Στην υπ' αριθ. 552/VII/2012 απόφασή της, η Ε.Α., αφού έλαβε υπόψη την υπ' αριθ. οικ. 9684/6.12.2012 Έκθεση της Εισηγήτριας καθώς και τα στοιχεία του φακέλου, ενέκρινε την υπό κρίση συγκέντρωση σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3959/2011, όπως ισχύει, δεδομένου ότι δεν προκαλούσε σοβαρές αμφιβολίες ως προς τη δυνατότητά της να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στις επί μέρους αγορές στις οποίες αφορούσε, ενώ επιφυλάχθηκε να εξετάσει κατά πόσον τηρήθηκε από τα γνωστοποιούντα μέρη η υποχρέωση του άρθρου 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011, όπως ισχύει, περί αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης.

2 ΤΑ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΑ ΜΕΡΗ

2.1 ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΓΕΝΙΚΟΥ ΕΜΠΟΡΙΟΥ

10. Η εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ[1] ιδρύθηκε στην Ελλάδα το 2002 και δραστηριοποιείται κυρίως στην ανάπτυξη και στη λιανική πώληση τροφίμων και λοιπών καταναλωτικών προϊόντων μέσω σουπερμάρκετ, υπερμάρκετ και παντοπωλείων υπό το σήμα Carrefour. Με την υπ' αριθ. 544/VII/2012 απόφαση της Ε.Α. εγκρίθηκε η απόκτηση του αποκλειστικού ελέγχου της επιχείρησης «Καρφούρ - Μαρινόπουλος Ανώνυμη Εταιρία Γενικού Εμπορίου, Εκμεταλλεύσεως Εμπορικών Εγκαταστάσεων και Επιχειρήσεων» από τον Όμιλο Εταιριών Μαρινόπουλος.

2.2 Τα φυσικά πρόσωπα [...] και [...]

11. Οι [...]και [...] είναι μέτοχοι της επιχείρησης – στόχου και έχουν στενή συγγενική σχέση (κόρη - πατέρας - γαμπρός). Κατά δήλωσή τους δεν συμμετέχουν ούτε ελέγχουν άλλες επιχειρήσεις συναφούς αντικειμένου με την εταιρία ΟΚ ANYTIME MARKET (ήτοι της λιανικής πώλησης τροφίμων και ειδών καθημερινής χρήσης), οι οποίες δραστηριοποιούνται στην ελληνική επικράτεια πλην [...],[...] συμμετέχει με ποσοστό 99% στις εταιρίες [...] και [...].

2.3 ΟΚ ANYTIME MARKET ΑΝΩΝΥΜΗ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ

12. Η εταιρία ΟΚ ANYTIME MARKET δραστηριοποιείται στην αγορά λιανικής πώλησης τροφίμων και ειδών καθημερινής χρήσης (ειδών σούπερ μάρκετ) μέσω μικρών τοπικών καταστημάτων διευρυμένου ωραρίου.

13. Η σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου[2] της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET, όπως ίσχυε πριν την από 18.9.2012 Έκτακτη Γενική Συνέλευση των μετόχων της, είχε ως εξής:

- [...], Πρόεδρος και Διευθύνουσα Σύμβουλος
- [...], Αντιπρόεδρος
- [...], Μέλος

2.4 Κύκλοι εργασιών των μερών

14. Ο κύκλος εργασιών των μερών ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ, ΟΚ ANYTIME MARKET και [...][3] για το οικονομικό έτος 2011, στην ελληνική και παγκόσμια αγορά, κατά δήλωση των γνωστοποιούντων μερών, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 10 του Ν. 3959/2011, όπως ισχύει, είχε ως εξής:

[1] Πρόκειται για την εταιρία «Καρφούρ - Μαρινόπουλος Ανώνυμη Εταιρία Γενικού Εμπορίου, Εκμεταλλεύσεως Εμπορικών Εγκαταστάσεων και Επιχειρήσεων», η οποία μετονομάσθηκε σε «ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» σύμφωνα με την από 7.9.2012 ανακοίνωση καταχώρησης στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών της τροποποίησης του καταστατικού της ως άνω εταιρίας.

[2] Το εν λόγω Διοικητικό Συμβούλιο είχε τριετή θητεία, από την 30.6.2010 μέχρι την 30.6.2013 (βλ. σχετικό ΦΕΚ 10983/22.9.2010, τεύχος ΑΕ & ΕΠΕ).

[3] Απεικονίζεται ο κύκλος εργασιών του φυσικού προσώπου [...] από τη συμμετοχή [...] κατά 99% στις εταιρίες [...] και [...], οι οποίες δραστηριοποιούνται στην αγορά λιανικής πώλησης τροφίμων και ειδών καθημερινής χρήσης.

Πίνακας 5: Κύκλοι εργασιών έτους 2011 (σε ευρώ)		
Εταιρίες	Παγκόσμια αγορά	Ελληνική αγορά
ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ	[...]	[...]
[...]	-	[...]
OK ANYTIME MARKET	-	[...]
Σύνολο	[...]	[...]

Πηγή: Γνωστοποιούντα μέρη

3 ΕΦΑΡΜΟΣΤΕΑ ΔΙΑΤΑΞΗ

15. Σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011, «Με την επιφύλαξη των διατάξεων των παραγράφων 2 και 3, απαγορεύεται η πραγματοποίηση της συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση μιας από τις αποφάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2, 3 και 6 του άρθρου 8. Η απαγόρευση αυτή ισχύει και για τις συγκεντρώσεις που δεν γνωστοποιήθηκαν σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 6. Σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της απαγόρευσης αυτής, επιβάλλεται από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, σε όσους υπέχουν την υποχρέωση γνωστοποίησης κατά την παράγραφο 3 του άρθρου 6, πρόστιμο τουλάχιστον τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ, το οποίο σε κάθε περίπτωση δεν μπορεί να υπερβαίνει το δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 10 [...]».

16. Από τη διάταξη αυτή προκύπτει ότι προϋποθέσεις εφαρμογής της είναι: (α) η πρόωρη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης και (β) η ύπαρξη υπαιτιότητας ως προς την πρόωρη αυτή πραγματοποίηση.

3.1 ΠΡΟΩΡΗ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΗΣΗ ΤΗΣ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΗΣ

17. Σε σχέση με την υπό α) προϋπόθεση για τη διαπίστωση της παράβασης πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης, πρέπει να έχει συντελεστεί η μεταβίβαση του ελέγχου της εταιρίας - στόχου πριν από την έκδοση της απόφασης έγκρισης της συγκέντρωσης αυτής από την Ε.Α.

18. Όπως προκύπτει από τη διατύπωση του άρθρου 5 παρ. 2 εδ. β του Ν. 3959/2011[4], η έννοια της συγκέντρωσης ορίζεται κατά τρόπο ώστε να καλύπτει μόνο τις πράξεις εκείνες που επιφέρουν μόνιμη μεταβολή στον έλεγχο των συμμετεχουσών επιχειρήσεων και στη διάρθρωση της αγοράς εν γένει.

19. Συγκέντρωση[5] υπό την έννοια των ανωτέρω διατάξεων δύναται να επέλθει κατά κύριο λόγο με δύο τρόπους: (α) είτε με τη συγχώνευση δύο ή περισσοτέρων προηγουμένως ανεξάρτητων επιχειρήσεων, (β) είτε, όπως εν προκειμένω, με την απόκτηση του ελέγχου στο σύνολο ή σε τμήματα μιας ή περισσοτέρων άλλων επιχειρήσεων.

20. Εξάλλου, κατά το άρθρο 5 παρ. 3 του Ν. 3959/2011: «Για την εφαρμογή του παρόντος νόμου, ο έλεγχος απορρέει από δικαιώματα, συμβάσεις ή άλλα μέσα, τα οποία, είτε μεμονωμένα είτε από κοινού με άλλα, λαμβανομένων υπόψη των σχετικών πραγματικών ή νομικών συνθηκών, παρέχουν τη δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη δραστηριότητα μιας επιχείρησης, και ιδίως από: α) δικαιώματα κυριότητας ή επικαρπίας επί του συνόλου ή μέρους των περιουσιακών στοιχείων της επιχείρησης, β) δικαιώματα ή συμβάσεις που παρέχουν δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη σύνθεση, στις συσκέψεις ή στις αποφάσεις των οργάνων μιας επιχείρησης».

21. Παρότι η έννοια του ελέγχου ορίζεται ως η δυνατότητα καθοριστικού επηρεασμού της δραστηριότητας μιας επιχείρησης και, ως εκ τούτου, δεν είναι αναγκαίο να αποδειχθεί ότι ο καθοριστικός επηρεασμός ασκείται πράγματι, η δυνατότητα επηρεασμού πρέπει να είναι πραγματική. Το κατά πόσο μια πράξη οδηγεί σε απόκτηση ελέγχου εξαρτάται από ορισμένα νομικά και/ή πραγματικά στοιχεία (de jure/de facto).

22. Το πλέον σύνηθες μέσο απόκτησης ελέγχου είναι η απόκτηση μετοχών, ενδεχομένως σε συνδυασμό με τη συμφωνία των μετόχων, σε περίπτωση κοινού ελέγχου, όπως στην υπό κρίση υπόθεση. Η αύξηση του αριθμού των ελεγχόντων μετόχων αποτελεί μεταβολή στην ποιότητα του ελέγχου και επομένως θεωρείται πράξη συγκέντρωσης που χρήζει γνωστοποίησης, εάν η είσοδος ενός ή περισσοτέρων ελεγχόντων μετόχων συνεπάγεται μετατροπή του αποκλειστικού ελέγχου σε κοινό έλεγχο[6,7].

23. Κοινός έλεγχος αποκτάται όταν δύο ή περισσότερες επιχειρήσεις ή πρόσωπα έχουν τη δυνατότητα να ασκούν αποφασιστική επιρροή σε μια άλλη επιχείρηση[8]. Ως αποφασιστική επιρροή με την έννοια αυτή νοείται, κατά κανόνα, η εξουσία αναστολής ενεργειών που καθορίζουν την εμπορική στρατηγική συμπεριφορά μιας επιχείρησης[9]. Σε αντίθεση με τον αποκλειστικό έλεγχο, ο οποίος παρέχει την εξουσία καθορισμού των στρατηγικών αποφάσεων σε μια επιχείρηση από συγκεκριμένο μέτοχο ή εταίρο, ο κοινός έλεγχος χαρακτηρίζεται από τη δυνατότητα δημιουργίας αδιεξόδου λόγω της εξουσίας ενός ή περισσοτέρων μετόχων ή εταίρων να απορρίπτουν τις προτεινόμενες στρατηγικές αποφάσεις. Ως εκ τούτου, οι εν λόγω μέτοχοι ή εταίροι πρέπει να καταλήξουν σε κοινή συναίνεση για τον καθορισμό της εμπορικής – επιχειρηματικής πολιτικής της από κοινού ελεγχόμενης επιχείρησης[10].

4 ΠΡΟΩΡΗ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΗΣΗ ΤΗΣ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΗΣ

24. Όπως προαναφέρθηκε, η γνωστοποιηθείσα πράξη έλαβε χώρα δυνάμει της από 18.9.2012 Συμφωνίας Μετόχων (εφεξής Συμφωνία Μετόχων), η οποία συνήφθη

[4] Βλ. και άρθρο 3 του Κανονισμού 139/2004 του Συμβουλίου για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων μεταξύ επιχειρήσεων, ΕΕ L24/1, της 29.01.2004.
[5] Βλ. ενδεικτικά απόφαση Ε.Α. 508/VI/2010 και τις εκεί παραπομπές σε θεωρία και νομολογία.
[6] Βλ. Κωδικοποιημένη Ανακοίνωση, σκ. 86. Πρβλ. και απόφαση Ε.Α. 496/VI/2010, παρ. 3.
[7] Βλέπε ενδεικτικά και απόφαση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 28ης Νοεμβρίου 1990, υπόθεση IV/M.023, ICI/Tioxide.
[8] Βλ. Κωδικοποιημένη Ανακοίνωση, σκ. 65 και ενδεικτικά αποφάσεις Ε.Α. 506/VI/2010, 382/V/2008, 390/V/2008.
[9] Βλ. αποφάσεις Ε.Α. 506/VI/2010 και 382/V/2008.
[10] Βλ. σχετικά απόφαση Ε.Α. 552/VII/2012, παρ. 65 επ.

μεταξύ αφενός της ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ, και αφετέρου των (α) […], (β) […] και (γ) […], και δυνάμει της από 18.9.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET. Η Συμφωνία Μετόχων τελούσε υπό τη διαλυτική αίρεση της εγκρίσεως του Καταστατικού της εταιρίας από την αρμόδια Νομαρχία (όπου αυτή απαιτείται), καθώς και τη δημοσίευση σχετικής περίληψης στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ)[11].

25. Όπως προκύπτει από την ως άνω Συμφωνία Μετόχων, τα μέρη συμφώνησαν να παραστούν την ίδια ημέρα, ήτοι την 18.9.2012, σε αυτόκλητη καθολική γενική συνέλευση των μετόχων της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET και να ψηφίσουν για την εκλογή μελών του νέου Διοικητικού Συμβουλίου της εν λόγω εταιρίας.

26. Στην εν λόγω Συμφωνία Μετόχων επισυνάπτονταν οι έγγραφες δηλώσεις - παραιτήσεις των μελών του Δ.Σ. της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET, ήτοι των […] και […], με τις οποίες τα ως άνω μέλη παραιτήθηκαν από μέλη του Δ.Σ. της εταιρίας και δήλωσαν ότι δεν έχουν καμία αξίωση ή απαίτηση κατά της εταιρίας, άλλως παραιτούνταν από οποιαδήποτε τέτοια, ακόμα και αν υφίστατο.

27. Επιπλέον, τα συμβαλλόμενα στη Συμφωνία Μετόχων μέρη δεσμεύθηκαν ότι το εκλεγμένο από αυτά, κατά τα ανωτέρω, Διοικητικό Συμβούλιο θα συγκροτούνταν σε σώμα κατά τρόπο, ώστε ο […] να εκλεγεί Αντιπρόεδρος του Δ.Σ. (μη εκτελεστικό μέλος), η […] να εκλεγεί Πρόεδρος του Δ.Σ. και Διευθύνουσα Σύμβουλος της εταιρίας (εκτελεστικό μέλος), η οποία θα δεσμεύει και θα εκπροσωπεί την εταιρία και θα ασκεί την καθημερινή διαχείριση των υποθέσεων της εταιρίας. Οι […] και […] θα εκλέγονταν μέλη του Δ.Σ. (μη εκτελεστικά μέλη). Η Συμφωνία Μετόχων θα ετίθετο σε ισχύ από την 18.9.2012 με διάρκεια για έξι (6) έτη, ενώ θα λύεται αυτοδίκαια σε περίπτωση που είτε οι λοιποί μέτοχοι είτε η ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ παύσουν να είναι μέτοχοι της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET. Μετά την παρέλευση των έξι (6) ετών ισχύος της Συμφωνίας, ήτοι μετά την 18η Σεπτεμβρίου 2018, η παρούσα συμφωνία θα δύναται να ανανεωθεί για τρία (3) επιπλέον έτη[12].

28. Πράγματι, κατ' εφαρμογή των προαναφερθέντων όρων της Συμφωνίας Μετόχων, την 18.9.2012 πραγματοποιήθηκε η Έκτακτη Γενική Συνέλευση των μετόχων της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET. Τα θέματα που συζητήθηκαν στην ανωτέρω Έκτακτη Γενική Συνέλευση και οι αποφάσεις που ελήφθησαν αφορούσαν: (α) στην τροποποίηση του καταστατικού της εταιρίας, (β) στην αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρίας και (γ) στην εκλογή νέων μελών Δ.Σ., καθώς και στην απαλλαγή των απερχόμενων μελών Δ.Σ. από ευθύνες για τα πεπραγμένα της περιόδου 1.1.2012 – 17.9.2012 [13]. Ειδικότερα, αναφορικά με το 3ο θέμα της Γενικής Συνέλευσης αποφασίστηκε η απαλλαγή των απερχόμενων μελών από κάθε ευθύνη για τα πεπραγμένα της εταιρίας από 1.1.2012 έως και 17.9.2012, καθώς και η εκλογή των νέων μελών του Δ.Σ. με εξαετή θητεία ήτοι από την 18η Σεπτεμβρίου 2012 μέχρι και την 17η Σεπτεμβρίου 2018.

29. Περαιτέρω, την ίδια ημέρα συνεδρίασε το νέο Δ.Σ. της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET και αποφασίστηκε η συγκρότησή του σε σώμα, ο διορισμός εκπροσώπων της εταιρίας και η παροχή δικαιώματος υπογραφής. Το πρακτικό της από 18.9.2012 συνεδρίασης του νέου Δ.Σ. της εταιρίας περί συγκρότησής του σε σώμα δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ την 24.10.2012[14].

30. Προκειμένου η Γ.Δ.Α. να εξετάσει κατά πόσον τηρήθηκε από τα γνωστοποιούντα μέρη η υποχρέωση του άρθρου 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011, όπως ισχύει, περί αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης απέστειλε στα μέρη σχετική επιστολή και ζήτησε να προσκομιστούν όλα τα σχετικά στοιχεία που αποδεικνύουν την αναστολή πραγματοποίησης της ως άνω συγκέντρωσης μέχρι την έγκριση αυτής από την Ε.Α. Τα γνωστοποιούντα μέρη απέστειλαν στη Γ.Δ.Α. τα αιτηθέντα στοιχεία στις 29.10.2012.

31. Όπως προκύπτει από τα γνωστοποιηθέντα στοιχεία, την 24.9.2012 η εταιρία-στόχος υπέβαλε στην αρμόδια Περιφέρεια Αττικής (α) το τροποποιημένο καταστατικό της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET, όπως διαμορφώθηκε μετά την από 18.9.2012 Έκτακτη Γενική Συνέλευση των μετόχων της εταιρίας, (β) το από 18.9.2012 Πρακτικό της Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εταιρίας και (γ) το από 18.9.2012 Πρακτικό του νέου Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρίας σχετικά με τη συγκρότηση αυτού σε σώμα.

32. Στη συνέχεια, την 17.10.2012 η αρμόδια Περιφέρεια Νοτίου Τομέα Αθηνών καταχώρησε το από 18.9.2012 Πρακτικό του Δ.Σ. της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET, καθώς και τμήμα του από 18.9.2012 Πρακτικού της Γενικής Συνέλευσης, που αφορά στο Διοικητικό Συμβούλιο που εκλέχτηκε από την ως άνω Γ.Σ. και θα διοικήσει την εταιρία μέχρι την 17.9.2015, με τη ρητή σημείωση ότι: «Εξελέγη ΔΣ με εξαετή θητεία κατά παράβαση του καταστατικού της εταιρίας που προβλέπει ρητά τριετή θητεία. Για να εκλέξετε Διοικητικό Συμβούλιο με εξαετή θητεία θα πρέπει πρώτα να καταχωρηθεί η τροποποίηση του σχετικού άρθρου του καταστατικού και μετά να προχωρήσετε στην εκλογή νέου Δ.Σ. με εξαετή θητεία. Ύστερα από τα ανωτέρω εφιστούμε την προσοχή σας στο ότι η θητεία του Δ.Σ. της εταιρείας σας που εκλέχτηκε από τη Γ.Σ. της «18/09/2012» και συγκροτήθηκε σε σώμα με το από 18/09/2012 πρακτικό Δ.Σ. λήγει την 17/09/2015».

33. Η αρμόδια Περιφέρεια δεν προχώρησε σε κατα-

[11] Σύμφωνα με το προοίμιο της Συμφωνίας Μετόχων (τμήμα Γ), εάν οι αρχές της αρμόδιας Νομαρχίας εγκρίνουν (εφόσον απαιτείται) μόνο μερικές από τις τροποποιήσεις αυτές ή/και δημοσιευθεί περίληψη του Καταστατικού με μερικές μόνο από τις εν λόγω τροποποιήσεις, η εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ θα δύναται να επικαλεσθεί τη λύση της Συμφωνίας Μετόχων λόγω εκπλήρωσης της διαλυτικής αίρεσης κατά την απόλυτη και διακριτική της ευχέρεια.

[12] Κεφ. 7 της από 18.9.2012 Συμφωνίας Μετόχων.

[13] Ειδικότερα τα θέματα που συζητήθηκαν στην Έκτακτη Γενική Συνέλευση ήταν τα εξής: «ΘΕΜΑ 1ο: Τροποποίηση του Καταστατικού της Εταιρείας και εναρμόνιση αυτού στις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920, όπως ισχύει.

ΘΕΜΑ 2ο: Αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας κατά ποσό 104.100 ευρώ δι' εκδόσεως 3.470 νέων ονομαστικών μετοχών, ονομαστικής αξίας 30 ευρώ εκάστη και αξίας 546,3689 ευρώ υπέρ το άρτιο, ήτοι συνολικής τιμής διάθεσης 576,3689 ευρώ εκάστη- Τροποποίηση του άρθρου 5 του Καταστατικού.

ΘΕΜΑ 3ο.: Εκλογή νέων μελών του Διοικητικού Συμβουλίου – Απαλλαγή απερχόμενων μελών ΔΣ από κάθε ευθύνη για τα πεπραγμένα περιόδου 1.1.2012- 17.9.2012.»

[14] ΦΕΚ Τεύχος ΑΕ-ΕΠΕ και ΓΕ.ΜΗ. 11920/24.10.2012.

χώρηση του συνόλου του περιεχομένου του Πρακτικού της ως άνω Γενικής Συνέλευσης και συγκεκριμένα δεν καταχώρησε την αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρίας και την τροποποίηση του καταστατικού της, καθώς ζήτησε από την εταιρία OK ANYTIME MARKET τη διόρθωση των ποσών της αύξησης και συγκεκριμένα τη στρογγυλοποίηση της υπέρ το άρτιο τιμής έκδοσης εκάστης νέας μετοχής από 546,3689 € σε 546,37 €.

34. Προς τούτο, σύμφωνα με τα στοιχεία που προσκόμισαν τα γνωστοποιούντα μέρη, την 15.10.2012 συνεκλήθη νέα Γενική Συνέλευση των μετόχων της εταιρίας, η οποία ομόφωνα αποφάσισε (θέμα 1ο) να τροποποιηθεί κατά τα ανωτέρω εν μέρει η απόφαση αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρίας και κατόπιν να τροποποιηθεί αντίστοιχα και το άρθρο 5 παρ. 1 του Καταστατικού της εταιρίας OK ANYTIME MARKET.

35. Επί του 2ου θέματος της ως άνω Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης της 15.10.2012 με τίτλο «Τροποποίηση - συμπλήρωση απόφασης της από 18.09.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της Εταιρείας», αποφασίστηκε ότι οι ληφθείσες αποφάσεις της από 18.9.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εταιρίας OK ANYTIME MARKET τελούν υπό την αναβλητική αίρεση της προηγούμενης εγκρίσεώς τους (εφόσον απαιτείται) από κάθε αρμόδια προς τούτο Αρχή ή/και Επιτροπή, όπως ενδεικτικά αναφερόμενης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

36. Σύμφωνα με τα γνωστοποιηθέντα στοιχεία, η ως άνω απόφαση συμπεριλήφθηκε στην από 15.10.2012 τροποποίηση της από 18.9.2012 Συμφωνίας Μετόχων [15]. Επιπρόσθετα, προσκομίστηκαν υπεύθυνες δηλώσεις με ημερομηνία 16.10.2012 των μοναδικών μετόχων της εταιρίας OK ANYTIME MARKET, ήτοι της ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ και των φυσικών προσώπων [...] και [...], σύμφωνα με τις οποίες οι ανωτέρω μέτοχοι δηλώνουν υπεύθυνα υπό την ανωτέρω ιδιότητά τους ότι: «το από 18.9.2012 Πρακτικό Δ.Σ. της ανωτέρω εταιρείας, το από 18.9.2012 Πρακτικό της έκτακτης Γ.Σ. των μετόχων της εν λόγω εταιρείας και το τροποποιημένο Καταστατικό της ως άνω εταιρείας, όπως αυτό διαμορφώθηκε μετά την από 18.9.2012 απόφαση της έκτακτης γενικής Συνέλευσης των Μετόχων, έχουν διαβιβαστεί προς την αρμόδια Περιφέρεια, ωστόσο δεν έχουν μέχρι σήμερα καταχωρηθεί στο οικείο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών ούτε έχουν δημοσιευθεί στο ΦΕΚ [Τεύχος ΑΕ-ΕΠΕ]. Επιπρόσθετα, [δηλώνουν] ότι το ανωτέρω εκλεγέν (με τα από 18.9.2012 πρακτικά ΓΣ και ΔΣ αντίστοιχα) νέο Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρείας, από την 18.9.2012 και εντεύθεν δεν έχει συνεδριάσει ούτε έχει λάβει οιαδήποτε απόφαση και εν γένει δεν έχει ασκήσει καμία απολύτως εξουσία ή εν γένει αρμοδιότητά του. Και τούτο διότι οι ληφθείσες αποφάσεις της από 18.09.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της Εταιρείας τελούν υπό την αναβλητική αίρεση της προηγούμενης εγκρίσεώς τους [εφόσον απαιτείται] από κάθε αρμόδια προς τούτο Αρχή ή/και Επιτροπή, όπως ενδεικτικά αναφερόμενης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, όπως προκύπτει και από την οικεία απόφαση της Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της Εταιρείας».

37. Προς επίρρωση της επικαλούμενης αναστολής πραγματοποίησης της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης, τα γνωστοποιούντα μέρη αναφέρουν στην ως άνω απαντητική επιστολή τους, ότι από την 18.9.2012 μέχρι και την 17.10.2012[16] δεν υπάρχουν πρακτικά συνεδριάσεων του νέου Δ.Σ. της εταιρίας OK ANYTIME MARKET με ημερομηνία μεταγενέστερη της από 18.9.2012 εκλογής των νέων μελών του Δ.Σ.

38. Τα γνωστοποιούντα μέρη απέστειλαν αιτηθέντα στοιχεία στις 7.11.2012 με την υπ' αριθ. πρωτ. 8733 επιστολή τους (με ημερομηνία 3.11.2012), σύμφωνα με την οποία η διοίκηση της εταιρίας OK ANYTIME MARKET συνεχίζει να ασκείται αποκλειστικά από το προηγούμενο Δ.Σ. που είχε εκλεγεί με την από 30.6.2010 απόφαση Γενικής Συνέλευσης της εταιρίας. Σύμφωνα με την ως άνω επιστολή, η απόφαση περί εκλογής των μελών του Δ.Σ. (που ελήφθη διά της από 18.9.2012 έκτακτης Γ.Σ.) τελεί υπό τον όρο έγκρισής της από τις αρμόδιες αρχές και ως εκ τούτου έχει, κατ' ουσία, ανακληθεί διά της μεταγενέστερης από 15.10.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της OK ANYTIME MARKET[17].

39. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με την εν λόγω επιστολή, η σύνθεση του Δ.Σ. της εταιρίας OK ANYTIME MARKET, μετά την από 15.10.2012 Έκτακτη Γενική Συνέλευση των μετόχων της, είχε ως ακολούθως: (α) [...], Πρόεδρος και Διευθύνουσα Σύμβουλος, (β) [...], Αντιπρόεδρος και (γ) [...], Μέλος του Δ.Σ. και η εταιρία εκπροσωπούνταν έναντι τρίτων και διοικούνταν από την [...], η οποία ήταν Πρόεδρος και Διευθύνουσα Σύμβουλος της εταιρίας τουλάχιστον από την 30.6.2010 μέχρι και την ημέρα εκείνη[18].

40. Προς απόδειξη των ανωτέρω αναφερομένων, προσκομίστηκαν ακριβή αντίγραφα από το Βιβλίο Πρακτικών[19] του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρίας OK ANYTIME MARKET, από τα οποία προκύπτει η ανωτέρω σύνθεση του Δ.Σ.

41. Επιπρόσθετα, σε απάντηση σχετικού ερωτήματος της Υπηρεσίας, με την ίδια ως άνω επιστολή τα γνωστοποιούντα μέρη δήλωσαν ότι ο [...] δεν είχε αναλάβει καθήκοντα Οικονομικού Διευθυντή της εταιρίας OK ANYTIME MARKET και δεν απασχολούνταν στην εν λόγω εταιρία με οποιαδήποτε άλλη ιδιότητα. Αντι-

[15] Προσκομίστηκαν αντίγραφα των πρακτικών της από 15.10.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εταιρίας OK ANYTIME MARKET και της από 15.10.2012 τροποποιητικής της από 18.9.2012 Συμφωνίας Μετόχων.

[16] Ημερομηνία αποστολής των εν λόγω στοιχείων.

[17] Στην εν λόγω επιστολή αναφέρεται μεταξύ άλλων ότι: «δυνάμει της από 15.10.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εταιρείας "OK ANYTIME MARKET A.E.", ομόφωνα αποφασίστηκε, μεταξύ άλλων, ότι όλες οι ληφθείσες αποφάσεις της από 18.09.2012 Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της Εταιρείας, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, τελούν υπό την αναβλητική αίρεση της προηγούμενης εγκρίσεώς τους [εφόσον απαιτείται] από κάθε αρμόδια προς τούτο Αρχή ή/και Επιτροπή, όπως ενδεικτικά αναφερόμενης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Η αυτή ως άνω συμφωνία συμπεριλήφθηκε και στην από 15.10.2012 τροποποιητική (της από 18.09.2012) Συμφωνίας Μετόχων, δυνάμει της οποίας όλα τα συμβαλλόμενα μέρη (ήτοι, οι «ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» και οι [...], και [...], με την ιδιότητά τους ως μοναδικών μετόχων της «OK ANYTIME MARKET A.E.») συμφώνησαν και αναγνώρισαν ότι όλοι οι όροι και συμφωνίες που περιέχονται στην ανωτέρω από 18.09.2012 Συμφωνία Μετόχων τελούν υπό την αναβλητική αίρεση της προηγούμενης εγκρίσεώς τους [εφόσον απαιτείται] από οποιαδήποτε αρμόδια προς τούτο Αρχή ή/και Επιτροπή, όπως ενδεικτικά αναφερόμενης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις».

[18] Ημερομηνία αποστολής των εν λόγω στοιχείων.

[19] Τα από 19.9.2012, 24.9.2012, 24.9.2012, 25.9.2012, 25.9.2012, 8.10.2012, 10.10.2012, 11.10.2012, 15.10.2012, 19.10.2012, 24.10.2012, 25.10.2012 26.10.2012, 29.10.2012 και 30.10.2012 ακριβή αντίγραφα εκ του Βιβλίου Πρακτικών του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρίας OK ANYTIME MARKET.

θέτως, εξακολουθούσε μέχρι και την ημερομηνία εκείνη[20] να απασχολείται στην εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ με την ιδιότητα του Προϊσταμένου Εμπορικής Διαχείρισης. Προς επίρρωση των ανωτέρω, προσκομίστηκε πρωτότυπη μισθολογική κατάσταση της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET, μηνός Σεπτεμβρίου 2012, καθώς και συγκεκριμένη επιστολή της εν λόγω εταιρίας, από τις οποίες προκύπτει ότι ο [...] δεν συμπεριλαμβάνεται στο εργατικό δυναμικό ούτε απασχολήθηκε στην εταιρία ΟΚ ANYTIME ΜΑΡΚΕΤ από την 18.9.2012 μέχρι εκείνη τη στιγμή[21].

42. Περαιτέρω, επί των λοιπών ερωτημάτων της Υπηρεσίας, τα γνωστοποιούντα μέρη ανέφεραν ότι: (α) το τροποποιημένο Καταστατικό της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET, όπως διαμορφώθηκε μετά την από 15.10.2012 Έκτακτη Γενική Συνέλευση των μετόχων της εταιρίας και (β) το από 15.10.2012 Πρακτικό Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων κατατέθηκαν στην αρμόδια Περιφέρεια την 2.11.2012 και εκκρεμούσε η καταχώρησή τους στο οικείο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών. Σε απόδειξη των ανωτέρω, προσκομίστηκαν αντίγραφα του από 30.10.2012 διαβιβαστικού της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET προς την οικεία Περιφέρεια (Π.Ε. Νοτίου Τομέα Αθηνών) που έλαβε αριθμό πρωτ. 18124/2.11.2012 της Περιφέρειας Αττικής[22].

43. Εν συνεχεία, με την υπ' αριθ. πρωτ. 9269/23.11.2012 επιστολή, τα μέρη προσκόμισαν στην Υπηρεσία επικυρωμένο αντίγραφο του από 17.10.2012 Πρακτικού του Δ.Σ. της εταιρίας ΟΚ ANYTIME MARKET, δυνάμει του οποίου το (παλαιό) Δ.Σ. της εν λόγω εταιρίας αποφάσισε όπως ανακληθεί η από 18.9.2012 απόφαση του νεοεκλεγέντος Δ.Σ. περί συγκρότησης αυτού σε σώμα, καταχωρηθείσα από την οικεία Περιφέρεια Αττικής (Π.Ε. Νοτίου Τομέα Αθηνών, Τμήμα Α.Ε.), την οποία θεωρεί ως μη γενομένη και μηδέποτε παράγουσα έννομες συνέπειες. Σύμφωνα με την ως άνω επιστολή, εξακολούθησε να ισχύει η προ της 18.9.2012 εκπροσώπηση της εταιρίας, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στα από 1.7.2009 και 22.6.2010 Πρακτικά Δ.Σ. αυτής.

44. Το από 17.10.2012 Πρακτικό συνεδρίασης του Δ.Σ. της εταιρίας καταχωρήθηκε από την αρμόδια Περιφέρεια Αττικής, δυνάμει της υπ' αριθ. πρωτ. 19106/22.11.2012 Ανακοίνωσης Καταχώρησης, στην οποία αναφέρονται τα εξής: «Την 22/11/2012 καταχωρήθηκε στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών της Υπηρεσίας μας το από 17/10/2012 Πρακτικό του Διοικητικού Συμβουλίου της Ανώνυμης Εταιρίας με την επωνυμία: ΟΚ ANYTIME MARKET - ΑΝΩΝΥΜΗ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ και δ.τ.: ΟΚ ANYTIME MARKET Α.Ε. και αριθμό Μητρώου 57424/01ΝΤ/Β/04/204 με το οποίο το Διοικητικό Συμβούλιο αποφασίζει όπως ανακληθεί η από 18.9.1012 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου περί συγκρότησης αυτού σε σώμα και καταχωρηθείσα από την οικεία Περιφέρεια Αττικής, Π.Ε. Νοτίου Τομέα Αθηνών, Τμήμα Α.Ε. (όπως προκύπτει από τη με αριθμό πρωτ. 15928/17.10.2012 Ανακοίνωση καταχώρησης), την οποία και θεωρεί ως μη γενόμενη και μηδέποτε παράγουσα έννομες συνέπειες, εξακολουθεί δε να ισχύει η προ της 18.09.2012 εκπροσώπηση της εταιρείας, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στα από 22.06.2010 και 01.07.2009 πρακτικά Δ.Σ. αυτής». Το ως άνω Πρακτικό δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ την 28.11.2012[23].

45. Με την απόφαση Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εταιρίας-στόχου με ημερομηνία 15.10.2012, καθώς και με τη Συμφωνία Μετόχων της ίδιας ημερομηνίας τροποποιήθηκε η αρχική από 18.9.2012 απόφαση και συμφωνία των μετόχων και διατυπώθηκε ρητά η αναβλητική αίρεση της έγκρισης της συγκέντρωσης από την Ε.Α.[24]. Επιπλέον, από προσκομισθέντα πρακτικά συνεδριάσεων του Δ.Σ. της επιχείρησης - στόχου μετά την 18.9.2012 προκύπτει ότι σε αυτό συμμετείχαν τα μέλη της σύνθεσης που είχε εκλεγεί από την Γ.Σ. της 30.6.2010 και όχι εκείνα που εξελέγησαν την 18.9.2012. Το Δ.Σ. της επιχείρησης-στόχου σε σειρά συνεδριάσεών του συζήτησε και αποφάσισε για την υπογραφή ή λύση ή καταγγελία συμβάσεων ή συμφωνητικών της επιχείρησης με άλλες επιχειρήσεις, καθώς και εξώδικων διαμαρτυριών της, με την ίδια από 30.6.2010 σύνθεση μέχρι και την έγκριση από την Ε.Α. της συγκέντρωσης την 7.12.2012.

46. Τα μέρη ισχυρίζονται ότι η παραπάνω απόφαση της νέας έκτακτης Γενικής Συνέλευσης ανέστειλε την άσκηση διαχειριστικής και εκπροσωπευτικής εξουσίας εκ μέρους του νέου Δ.Σ. και συνεπώς καμία πραγματική δυνατότητα ασκήσεως (αυξημένης σε σχέση με το προγενέστερο καθεστώς) επιρροής της εταιρίας ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ στην εταιρία ΟΚ ANYTIME MARKET υφίστατο, προκειμένου να θεμελιωθεί η έννοια του κοινού ελέγχου. Ισχυρίζονται περαιτέρω ότι: α) η από 18.9.2012 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου περί συγκρότησης του νέου ΔΣ σε σώμα είχε σκοπό την γραμματική αποτύπωση της καταρτιθείσας την 18.09.2012 συμφωνίας μετόχων μεταξύ της «ΟΚ ANYTIME MARKET» και της «ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε» και όχι την δημιουργία κοινού ελέγχου, β) όπως προκύπτει ρητά με την από 15.10.2012 απόφαση της Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης της εταιρίας, ανακλήθηκε ουσιαστικά και με αναδρομική ισχύ η από 18.9.2012 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου περί συγκρότησης του νέου ΔΣ σε σώμα, γ) η από 22.11.2012 ανακοίνωση καταχώρησης της αρμόδια Περιφέρειας Αττικής ανακάλεσε και τυπικά την από 18.9.2012 απόφαση του Δ.Σ περί συγκρότησης αυτού σε σώμα, την θεώρησε ως μη γενομένη και μηδέποτε παράγουσα έννομες συνέπειες και όρισε ότι εξακολουθεί να ισχύει η προ της 18.09.2012 εκπροσώπηση της εταιρίας, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο από 22.06.2010 πρακτικό Δ.Σ. αυτής. Συνεπώς, εκτός από το λειτουργικό κριτήριο της ουσιαστικής άσκησης του κοινού ελέγχου, ελλείπει σε όλο το διάστημα της υπό κρίση περιόδου (από 18.09.2012 μέχρι 07.12.2012) και η θεωρητική δυνατότητα του καθοριστικού επηρεασμού της δραστηριότητας μιας επιχείρησης, λόγω της ανάκλησης της προγενέστερης απόφασης του Δ.Σ και την ρητή επιβεβαίωση της αναβλητικής αίρεσης, επομένως δεν προκύπτει η θεωρητική δυνατότητα άσκησης αποφασιστικής επιρροής.

---

[20] Ημερομηνία αποστολής των εν λόγω στοιχείων.

[21] Ημερομηνία αποστολής των εν λόγω στοιχείων.

[22] Το τροποποιημένο Καταστατικό της εταιρίας καταχωρήθηκε στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών την 2.11.2012 σύμφωνα με τη σχετική Ανακοίνωση της Περιφέρειας που δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ Τεύχος ΑΕ-ΕΠΕ και ΓΕ.ΜΗ. 13619/28.11.2012.

[23] Τεύχος ΑΕ-ΕΠΕ και ΓΕ.ΜΗ. 13653/28.11.2012.

[24] Βλ. ανωτέρω Κεφάλαιο ΙΙΙ της παρούσας.

47. Κατά την κρίση της Επιτροπής Ανταγωνισμού, με βάση όλα τα ανωτέρω, για το χρονικό διάστημα που μεσολάβησε μεταξύ (α) της 18.9.2012, ημερομηνίας λήψης απόφασης της Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της επιχείρησης-στόχου περί εκλογής νέου Δ.Σ. και (β) της 7.12.2012, ημερομηνίας έκδοσης της υπ' αριθ. 552/VI/2012 απόφασης της Ε.Α., η οποία ενέκρινε τη γνωστοποιηθείσα από τα μέρη συγκέντρωση, δεν προέκυψαν στοιχεία ότι η αποκτώσα τον κοινό έλεγχο εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ στην πραγματικότητα άσκησε τα προβλεπόμενα και από τη συμφωνία μετόχων της 18.9.2012 δικαιώματα. Επίσης, συνεκτιμώντας όλες τις προεκτεθείσες ειδικές συνθήκες, η δυνατότητα άσκησης κοινού ελέγχου επί της ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET από τα γνωστοποιούντα μέρη από την 18.9.2012 εντεύθεν δεν προκύπτει επαρκώς κατά νόμο με βάση τα διαθέσιμα στοιχεία του φακέλου ότι ήταν πραγματική. Ειδικότερα, δεν κατέστη εφικτό να σχηματισθεί σε επαρκή βαθμό δικανική πεποίθηση περί του ότι από την 18.9.2012 η εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ απέκτησε την πραγματική δυνατότητα να ασκεί από κοινού με την οικογένεια [...] καθοριστική επίδραση στα στρατηγικά εμπορικά ζητήματα της ΟΚ ΑΝΥΤΙΜΕ MARKET[25], πέραν του ότι ο εν λόγω από κοινού έλεγχος δεν προκύπτει ότι ασκήθηκε στην πράξη[26].

48. Ως εκ τούτου, προκύπτουν αμφιβολίες σχετικά με την τέλεση της παράβασης πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης στην υπό κρίση υπόθεση. Και υπό την αντίθετη εκδοχή, ωστόσο, εξεταστέο το ζήτημα της υπαιτιότητας περί του οποίου σημειώνονται τα ακόλουθα.

4.1 Επί της Υπαιτιότητας

49. Σύμφωνα με το αρθρ. 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011: «Σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της απαγόρευσης αυτής (της πραγματοποίησης δηλαδή της συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση μιας από τις αποφάσεις προβλέπονται στις παραγράφους 2,3 και 6 του αρθρ. 8 του ίδιου νόμου), επιβάλλεται από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, σε όσους υπέχουν την υποχρέωση γνωστοποίησης κατά την παράγραφο 3 του άρθρου 6, πρόστιμο τουλάχιστον τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ, το οποίο σε κάθε περίπτωση δεν μπορεί να υπερβαίνει το δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 10».

50. Απαραίτητη προϋπόθεση για την εφαρμογή της εν λόγω διάταξης είναι ο υπαίτιος χαρακτήρας της παράβασης της υποχρέωσης αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση σχετικής απόφασης από την Ε.Α.

51. Όπως βασίμως προβάλλουν οι γνωστοποιούσες: (α) συνεργάστηκαν εποικοδομητικά με την Ε.Α. και ανταποκρίθηκαν θετικά σε κάθε αίτημα παροχής στοιχείων γύρω από την κρινόμενη υπόθεση, (β) με τη μεταγενέστερη εκείνης της από 18.9.2012 (στην οποία εκ παραδρομής και μόνο δεν είχε περιληφθεί η αναβλητική αίρεση), απόφαση της Γ.Σ. της 15.10.2012 το σύνολο των αποφάσεων της προγενέστερης ετέθη ρητά κάτω από την αναβλητική αίρεση έγκρισης της συγκέντρωσης από την Ε.Α., (γ) δεν συνήλθε ποτέ με τη συμφωνηθείσα να ισχύσει μετά την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης σύνθεση του Δ.Σ. της και καμία κρίσιμη απόφαση της επιχείρησης-στόχου δεν ελήφθη από το νέο Δ.Σ. μέχρι την τελική έγκριση της συγκέντρωσης και (δ) δεν επεδίωξαν να παρακαμφθεί ο ουσιαστικός έλεγχος της συγκέντρωσης από την Ε.Α, ούτε να αποκρύψουν την πραγματοποιηθείσα συγκέντρωση, αλλά αντίθετα έγκαιρα προέβησαν σε όλες τις αναγκαίες ενέργειες για την γνωστοποίησή της. Οι γνωστοποιούσες προβάλλουν επίσης ότι σε κάθε περίπτωση η συγκέντρωση τελικά εγκρίθηκε, γεγονός εντούτοις που δεν ασκεί έννομη επιρροή εν προκειμένω.

52. Ομοίως προβάλλουν ότι τα στελέχη των επιχειρήσεων που χειρίστηκαν την υπόθεση τελούσαν σε πλάνη πιστεύοντας ότι επειδή ήδη συμμετείχε στο μετοχικό κεφάλαιο η ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ με 34%, με τη μεταβολή στο 51% δεν υπήρξε μεταβολή σε κοινό έλεγχο και ότι δεν άλλαζε η εκπροσώπηση της εταιρίας, δεδομένου ότι [...] ήταν και παλαιότερα Πρόεδρος και Διευθύνουσα Σύμβουλος και εξακολουθούσε και με το νέο Δ.Σ. να παραμένει Διευθύνουσα Σύμβουλος και να έχει εκείνη τις κύριες αρμοδιότητες εξ ου και η παράλειψη θέσεως του συγκεκριμένου όρου της αναβλητικής αίρεσης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης στο πρακτικό της 18/9/2012.

53. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω κρίνεται ότι υπάρχουν αμφιβολίες για ύπαρξη υπαιτιότητας στην παρούσα υπόθεση σχετικά με την ενδεχόμενη πρόωρη συγκέντρωση. Ειδικότερα, το Τμήμα της Επιτροπής Ανταγωνισμού, βάσει των εξηγήσεων που δόθηκαν από τις υπόχρεες προς γνωστοποίηση εταιρίες, διατηρεί σοβαρές αμφιβολίες για το κατά πόσον πληρούται εν προκειμένω το στοιχείο της αμέλειας ως προς την παραβίαση της υποχρέωσης αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης. Από τα στοιχεία του φακέλου και κυρίως από τις εξηγήσεις των μερών κατά την ακροαματική διαδικασία και μέσω των υπομνημάτων τους, προκύπτει ότι η μη αναστολή της πραγματοποίησης της συγκέντρωσης οφείλεται σε συγγνωστή πλάνη[27]. Σε κάθε περίπτωση, βάσει των ανωτέρω εκτεθέντων δεν προκύπτει επαρκώς, κατά νόμο, το στοιχείο της υπαιτιότητας, και άρα δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις για την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011, ακόμη και αν ήθελε κριθεί ότι υπήρξε πρόωρη πραγματοποίηση, και η Επιτροπή Ανταγωνισμού κρίνει ότι δεν πρέπει να επιβληθεί πρόστιμο.

[25] Το 51% των δικαιωμάτων ψήφου στη Γενική Συνέλευση αποκτήθηκε από την εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ με την πραγματοποίηση της καταβολής/κάλυψης της αποφασισθείσας αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου της επιχείρησης-στόχου στις 11.12.2012, μετά την έκδοση της εγκριτικής απόφασης της Ε.Α.

[26] Βλ. κατωτέρω. Σε σχέση με την έννοια αυτή βλ. Κωδικοποιημένη Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής για θέματα δικαιοδοσίας βάσει του Κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 139/2004 για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων μεταξύ επιχειρήσεων [εφεξής «Κωδικοποιημένη Ανακοίνωση»], ΕΕ C 95/01, της 16.04.2008, και απόφαση ΠΕΚ της 23.2.2006, υποθ. Τ- 282/02 Cementbouw Handel & Industrie BV κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σκ. 58. Βλ. σχετικά και αποφάσεις Ε.Α. 530/VI/2011, απόφαση της Ευρ. Επιτροπής της 18.02.1998 (υπόθεση αριθ. IV/M.920-SAMSUNG/AST) υπό 7γ), απόφαση της Ευρ. Επιτροπής της 10.10.2009 (υπόθεση COMP/M.4994 Electrabel/Compagnie Nationale du Rhône), παρ. 90 επ. Και passim. Βλ. και απόφαση ΣτΕ 2320/2001 ΝοΒ 2003, 323.

[27] Βλ. αποφάσεις ΕΑ 477 /VI/2010, ΕΑ 391/V/2008, IV.4 και ΕΑ 475/VI/2010, IV, 4. Η άγνοια εξομοιούται προς την πλάνη όταν δεν είναι συνειδητή (Γ.Μπαλής Γεν. Αρχ. Εκδόσεις 8η παρ. 42 σελ. 137) εκ μέρους του υπόχρεου σε γνωστοποίηση.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Το Τμήμα της Επιτροπής Ανταγωνισμού, το οποίο συγκροτήθηκε με απόφαση της Ολομέλειας της ΕΑ, μετά από κλήρωση την 9η/12/2013, ομόφωνα αποφάσισε τα εξής:

Να μην επιβάλει πρόστιμο στην εταιρία ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΟΥ ΕΜΠΟΡΙΟΥ, καθώς και στα φυσικά πρόσωπα-μέλη της οικογένειας [...], που υπείχαν υποχρέωση γνωστοποίησης, για τους αναφερόμενους στο σκεπτικό λόγους.

Η απόφαση εκδόθηκε τη 10η Φεβρουαρίου 2014.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Πρόεδρος
ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΚΥΡΙΤΣΑΚΗΣ

ΕΘΝΙΚΟ ΤΥΠΟΓΡΑΦΕΙΟ

ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ

ΤΙΜΗ ΠΩΛΗΣΗΣ ΦΥΛΛΩΝ ΤΗΣ ΕΦΗΜΕΡΙΔΑΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ

Σε έντυπη μορφή:

- Για τα Φ.Ε.Κ. από 1 έως 16 σελίδες σε 1 € προσαυξανόμενη κατά 0,20 € για κάθε επιπλέον οκτασέλιδο ή μέρος αυτού.
- Για τα φωτοαντίγραφα Φ.Ε.Κ. σε 0,15 € ανά σελίδα.

Σε μορφή DVD/CD:

Τεύχος	Ετήσια έκδοση	Τριμηνιαία έκδοση	Μηνιαία έκδοση
Α΄	150 €	40 €	15 €
Β΄	300 €	80 €	30 €
Γ΄	50 €	-	-
Υ.Ο.Δ.Δ.	50 €	-	-
Δ΄	110 €	30 €	-

Τεύχος	Ετήσια έκδοση	Τριμηνιαία έκδοση	Μηνιαία έκδοση
Α.Α.Π.	110 €	30 €	-
Ε.Β.Ι.	100 €	-	-
Α.Ε.Δ.	5 €	-	-
Δ.Δ.Σ.	200 €	-	20 €
Α.Ε.-Ε.Π.Ε.	-	-	100 €

- Η τιμή πώλησης μεμονωμένων Φ.Ε.Κ. σε μορφή cd-rom από εκείνα που διατίθενται σε ψηφιακή μορφή και μέχρι 100 σελίδες, σε 5 € προσαυξανόμενη κατά 1 € ανά 50 σελίδες.

ΕΤΗΣΙΕΣ ΣΥΝΔΡΟΜΕΣ Φ.Ε.Κ.

Τεύχος	Έντυπη μορφή
Α΄	225 €
Β΄	320 €
Γ΄	65 €
Υ.Ο.Δ.Δ.	65 €

Τεύχος	Έντυπη μορφή
Δ΄	160 €
Α.Α.Π.	160 €
Ε.Β.Ι.	65 €
Α.Ε.Δ.	10 €

Τεύχος	Έντυπη μορφή
Α.Ε.-Ε.Π.Ε.	2.250 €
Δ.Δ.Σ.	225 €
Α.Σ.Ε.Π.	70 €
Ο.Π.Κ.	-

- Το τεύχος Α.Σ.Ε.Π. (έντυπη μορφή) θα αποστέλλεται σε συνδρομητές ταχυδρομικά, με την επιβάρυνση των 70 €, ποσό το οποίο αφορά τα ταχυδρομικά έξοδα.

- Η καταβολή γίνεται σε όλες τις Δημόσιες Οικονομικές Υπηρεσίες (Δ.Ο.Υ.). Το πρωτότυπο διπλότυπο (έγγραφο αριθμ. πρωτ. 9067/28.2.2005 2η Υπηρεσία Επιτρόπου Ελεγκτικού Συνεδρίου) με φροντίδα των ενδιαφερομένων, πρέπει να αποστέλλεται ή να κατατίθεται στο Εθνικό Τυπογραφείο (Καποδιστρίου 34, Τ.Κ. 104 32 Αθήνα).
- Σημειώνεται ότι φωτοαντίγραφα διπλοτύπων, ταχυδρομικές Επιταγές για την εξόφληση της συνδρομής, δεν γίνονται δεκτά και θα επιστρέφονται.
- Οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης, τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, τα μέλη της Ένωσης Ιδιοκτητών Ημερησίου Τύπου Αθηνών και Επαρχίας, οι τηλεοπτικοί και ραδιοφωνικοί σταθμοί, η Ε.Σ.Η.Ε.Α, τα τριτοβάθμια συνδικαλιστικά όργανα και οι τριτοβάθμιες επαγγελματικές ενώσεις δικαιούνται έκπτωσης πενήντα τοις εκατό (50%) επί της ετήσιας συνδρομής.
- Το ποσό υπέρ Τ.Α.Π.Ε.Τ. (5% επί του ποσού συνδρομής), καταβάλλεται ολόκληρο (Κ.Α.Ε. 3512) και υπολογίζεται πριν την έκπτωση.
- Στην Ταχυδρομική συνδρομή του τεύχους Α.Σ.Ε.Π. δεν γίνεται έκπτωση.

Πληροφορίες για δημοσιεύματα που καταχωρίζονται στα Φ.Ε.Κ. στο τηλ.: 210 5279000.
Φωτοαντίγραφα παλαιών Φ.Ε.Κ.: τηλ.: 210 8220885.

Τα φύλλα όλων των τευχών της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως διατίθενται δωρεάν σε ηλεκτρονική μορφή από την ιστοσελίδα του Εθνικού Τυπογραφείου (www.et.gr)

Ηλεκτρονική Διεύθυνση: http://www.et.gr - e-mail: webmaster.et@et.gr

ΟΙ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΞΥΠΗΡΕΤΗΣΗΣ ΠΟΛΙΤΩΝ ΛΕΙΤΟΥΡΓΟΥΝ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΑ ΑΠΟ 08:00 ΜΕΧΡΙ 13:30



ΑΠΟ ΤΟ ΕΘΝΙΚΟ ΤΥΠΟΓΡΑΦΕΙΟ
ΚΑΠΟΔΙΣΤΡΙΟΥ 34 * ΑΘΗΝΑ 104 32 * ΤΗΛ. 210 52 79 000 * FAX 210 52 21 004